

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 13620101150170

UDC_____

厦门大学

硕 士 学 位 论 文

消除跨国雇员股票期权所得的
国际重复征税

——美国的制度实践与启示

Relieving Double Taxation of Cross-Border ESOs Income
——Revelations from the U.S. Regime and Practice

姚 华

指导教师姓名: 廖益新 教授

专 业 名 称: 国际法学

论文提交日期: 2013 年 10 月

论文答辩时间: 2013 年 月

学位授予日期: 2013 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2013 年 月

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内 容 摘 要

雇员股票期权作为一种创新的员工薪酬激励机制，其效果有赖于相应税收制度的支持。跨国雇员股票期权的国际重复征税不仅降低了雇员股票期权制度的优越性，也违背了税收中性原则，不利于人员与资本的国际流动。我国雇员股票期权实践时间较短，期权所得征税制度还较粗略。本文主要对美国相关制度和实践进行介绍，通过与 OECD 范本对比，分析美国制度的优势和缺陷，以期对我国制度的完善有所启示。

文章一共分为四个章节。第一章为跨国雇员股票期权及其所得的国际重复征税简介。第一章对跨国雇员股票期权的定义、特征、价值、功能、分类等方面进行简要介绍，并解释了跨国雇员股票期权所得国际重复征税问题的成因及表现。

第二章介绍和评价美国消除跨国雇员股票期权所得国际重复征税的国内法律制度。该章节在对美国雇员股票期权的种类、特征介绍的基础上，分析了美国对法定和非法定两类股票期权的课税，对本国居民和非居民两类纳税人雇员股票期权所得的课税，最后对该制度优劣进行评价。

第三章为美国在双边税收协定下消除跨国雇佣股票期权所得国际重复征税的实践，该章节分析了美国税收协定的相关规定。通过将美国制度与 OECD 制度的比较，评价美国在双边税收协定下消除跨国雇佣股票期权所得国际重复征税制度的优劣。

最后一章为美国消除跨国雇员股票期权所得国际重复征税制度对我国的启示，包括实体法上和征税程序的启示两方面。虽然美国制度存在诸多优势，但我国制度的发展完善应该在“取其精华，去其糟粕”的基础上吸收借鉴。在雇员股票期权征税制度设计时，做到税收制度与目的的统一，完善税制与简化税制的统一，以及与国际接轨与依据本国国情的统一。

关键词：跨国雇员股票期权；国际重复征税；所得税

ABSTRACT

As a creative employee incentive compensation plan, the effectiveness of employee stock options (ESOs) rely upon relevant tax policies. The international double taxation of ESOs not only reduces the incentive of cross-border ESOs, but also goes against principle of neutrality in the international taxation. The double taxation of ESOs limits the mobility of labor and capital in the current global market. ESOs do not have a long history in China and its taxation regimes are comparatively simple and general in China. With the hope of shedding a light on Chinese regimes, this article discusses the U.S. regime and practice in the taxation of income arising from cross-border ESOs and analyzes their advantages and disadvantages based on the comparison with OECD regimes.

This article has four chapters. Chapter one introduces the cross-border ESOs and double taxation of income arising from cross-border ESOs. Based on the brief introduction to cross-border ESOs, such as definition, characteristics, value, functions, and types of cross-border ESOs, this chapter explains the double taxation problem of income arising from cross-border ESOs and its reasons.

The second chapter discusses the U.S. domestic rules to relieve double taxation of income arising from cross-border ESOs. This chapter first introduces the type of ESOs in the U.S., their characteristics and requirements, then analyzes their taxation in the U.S., including the taxation of statute ESOs and non-statute ESOs, and the taxation to residents' and non-resident aliens' ESOs income, followed with the evaluation of the U.S. domestic rules.

The third chapter talks about the U.S. practice to relieve double taxation of income arising from cross-border ESOs under bilateral tax treaties, including relevant U.S. Treaties and their Technical Explanations. Based on the comparison with the OECD Regimes, this chapter evaluates the U.S. bilateral

treaties to relieve double taxation of income arising from cross-border ESOs.

The last chapter discusses revelations from the U.S. regime and practice. It has two aspects, the revelation for substantive laws and the revelation for procedures. Although the U.S. regime and practice have advantages, China should hold an attitude of “absorbing the good and rejecting the bad” to perfect its own regimes in the taxation of income arising cross-border ESOs. In designing the ESOs taxation regime, China should achieve the integration between tax regimes and its designated purpose, the balance between perfecting the tax regimes and simplifying the tax regimes, and the balance between localization and being in line with international practice.

Key Words: Cross-border Employee Stock Options; International Double Taxation; Income Tax

目 录

引言.....	1
第一章 跨国雇员股票期权及其所得的国际重复征税.....	3
第一节 跨国雇员股票期权简介	3
一、跨国雇员股票期权的定义和特征	3
二、跨国雇员股票期权的价值、功能及分类	4
第二节 跨国雇员股票期权所得的国际重复征税问题.....	5
一、跨国雇员股票期权所得的征税环节.....	5
二、跨国雇员股票期权所得国际重复征税的原因及表现.....	7
第二章 美国消除跨国雇员股票期权所得国际重复征税的国内法制度	12
第一节 美国对雇员股票期权所得征税的国内法制度.....	12
一、美国雇员股票期权的种类、特征与要求.....	12
二、美国对本国居民纳税人雇员股票期权所得的课税.....	14
第二节 美国消除跨国雇员股票期权所得国际重复征税的国内法制度	19
一、非居民雇员股票期权所得定性与其来源地的划分.....	19
二、非居民雇员股票期权劳务所得的征税时间	21
三、非居民雇员股票期权征税的程序性规定	22
第三节 美国消除跨国雇员股票期权所得国际重复征税的国内法制度的评价	23
一、优势.....	23
二、缺陷.....	24
第三章 美国在双边税收协定下消除跨国雇员股票期权所得国际重复 征税的实践	25

第一节 美国税收协定及其解释的规定.....	25
一、美国税收协定范本及其解释的规定.....	25
二、美国与各国签订的双边税收协定的有关规定	27
第二节 美国在双边税收协定下消除跨国雇员股票期权所得国际重复征税的评 价——通过与 OECD 制度的比较.....	29
一、OECD 范本及注释对美国双边税收协定的影响	29
二、美国在双边税收协定下消除跨国雇员股票期权所得国际重复征税制度的 比较与评价	30
第四章 美国消除跨国雇员股票期权所得国际重复征税制度对我国的 启示.....	33
第一节 实体法上的启示	33
一、国内征税制度	33
二、消除重复征税的双边协定	35
第二节 征管程序借鉴.....	36
结语.....	38
参考文献	39
致谢	44

CONTENTS

Preface.....	1
Chapter 1 Cross-Border ESOs and Double Taxation of Income Arising from Cross-Border ESOs	3
Subchapter 1 Brief Introduction to Cross-Border ESOs	3
Section 1 Definition and Characteristics of Cross-Border ESOs	3
Section 2 Value, Function, and Types of Cross-Border ESOs.....	4
Subchapter 2 Double Taxation of Income Arising from Cross-Border ESOs	5
Section 1 Key Phases to Tax Income Arising from Cross-Border ESOs.....	5
Section 2 Double Taxation Problem of Income Arising from Cross-Border ESOs and Its Reasons.....	7
Chapter 2 The U.S. Domestic Rules to Relieve Double Taxation of Income Arising from Cross-Border ESOs	12
Subchapter 1 The U.S. Domestic Rules to Tax Income Arising from Cross-Border ESOs	12
Section 1 Types, Characteristics, and Requirements of ESOs in the U.S.	12
Section 2 The U.S. Taxation of Resident's Income Arising from Cross-Border ESOs	14
Subchapter 2 The U.S. Domestic Rules to Alleviate Double Taxation of Income Arising from Cross-Border ESOs	18
Section 1 Characterizing and Sourcing the Income Arising from Non-residents Aliens' Cross-Border ESOs	19
Section 2 Timing in Taxing Employment Income Arising from Non-residents Aliens' Cross-Border ESOs	21

Section 3 Procedures in Taxing Income Arising from Non-residents Aliens’	
Cross-Border ESOs	22
Subchapter 3 Evaluation of the U.S. Domestic Rules to Relieve Double Taxation of	
Income Arising from Cross-Border ESOs.....	23
Section 1 Advantages.....	23
Section 2 Disadvantages	24
Chapter 3 The U.S. Practice to Relieve Double Taxation of Income	
Arising from Cross-Border ESOs under Bilateral Tax Treaties.....	25
Subchapter 1 The U.S Tax Treaties and Their Technical Explanations	25
Section 1 The U.S Model Tax Treaty and Its Technical Explanation.....	25
Section 2 Tax Treaties Conducted by the U.S and Their Technical Explanations	
.....	27
Subchapter 2 Evaluation of the U.S. Bilateral Tax Treaties to Relieve Double	
Taxation of Income Arising from Cross-Border ESOs —Comparison with the OECD	
Regimes.....	29
Section 1 Impact of the OECD Model Convention and Its Commentary on the	
U.S. Bilateral Treaties	29
Section2 Comparison and Evaluation of the U.S. Bilateral Treaties to Relieve	
Double Taxation of Income Arising from Cross-Border ESOs.....	30
Chapter 4 Revelations from the U.S. Regime to Relieve Double	
Taxation of Income Arising from Cross-Border ESOs.....	33
Subchapter 1 Revelations for Substantive Laws.....	33
Section 1 Domestic Rules	33
Section 1 Bilateral Treaties to Relieve Double Taxation.....	35
Subchapter 2 Revelations for Procedures.....	36
Conclusion	38

Reference	39
-----------------	----

Acknowledgement	44
-----------------------	----

厦门大学博硕士论文摘要库

引言

雇员股票期权制度作为一种替代性薪酬机制始于 1952 年的美国，由辉瑞公司尝试性推出后逐渐发展，并在 1974 年经美国联邦和州法律认可后在美国及其他西方国家广泛盛行。随着国际人员与资本的国际流动的不断增长，跨国公司越来越多地使用雇员股票期权来激励员工业绩，降低跨国人事监管成本。对跨国雇员股票期权所得的国际重复征税减少了获得期权的雇员所享受的税收优惠，不仅达不到激励员工的目的反而可能成为其负担。消除跨国雇员股票期权所得的国际重复征税，不仅是税收中性原则的体现，也促进人员与资本的国际流动的必然要求。

国际经济与合作发展(OECD)组织早在 2002 年就对该问题进行关注，于 2005 年发布了《雇员股票期权征税报告》，并对 OECD 税收协定范本的修改提出了建议。这些修订意见完整地反映在 OECD2010 年范本的修订中。2010 年最新修订的联合国(UN) 税收条约范本解释也采用了较大篇幅对该问题进行解释说明。作为雇员股票期权制度的起源地，美国在近 60 年的期间内发展了较为完整的关于雇员股票期权所得的国内征税制度以及消除国际重复征税的措施。美国制度和实践对上述 OECD《雇员股票期权征税报告》，OECD 范本及注释和 UN 范本及注释的有关规定也产生了重要影响。

我国在 20 世纪 90 年代才引入雇员股票期权制度，2006 年开始实施的《上市公司股权激励管理办法》标志着我国正式引入股权激励机制。雇员跨国股票期权的逐渐广泛使用使相应征税措施的完善迫在眉睫。我国目前关于跨国雇员股票期权所得征税的国内制度主要由财政部、国家税务总局发布的各类通知构成，规定较为粗略，效力层级低，无法发挥雇员期权的制度性优势，也难以保证中国居民的股票期权所得和外国居民来源于中国的股票期权所得缴纳应负担的税收。如何在参考和借鉴美国和其他国家制度基础上，消除雇员股票期权所得的国际重复征税是迫切值得思考的问题。目前对消除雇员股票期权所得征税的现有研究大多集中于 OECD 制度，着重于对双边税收协定，而忽略了对国内法的考察，特别是对作为股票期权起源地

的美国制度的考察。本文对美国消除跨国雇员股票期权所得国际重复征税的国内措施和双边税收协定进行了完整细致的讨论，并通过和 OECD 制度进行比较来对制度进一步评价，以期能够对我国相关制度的完善和发展有所助益。

厦门大学博硕士论文摘要库

第一章 跨国雇员股票期权及其所得的国际重复征税

第一节 跨国雇员股票期权简介

一、跨国雇员股票期权的定义和特征

根据经济合作与发展组织（Organization for Economic Cooperation and Development, OECD）《雇员股票期权征税报告》，股票期权是“一种认购期权，即从特定卖方在特定时间点（即为欧式期权）或特定时间段内（即为美式期权）以特定价格（行权价或者期权价，option price）买入一定股票的权利。”^① 作为认购期权，雇员股票期权的持有者有权利却无义务在规定时间内买入标的资产。美国国会关于雇员股票期权的税收政策研究报告将雇员股票期权定义为，“企业授予其员工的一种合同选择权，是企业授予其员工（包括管理人员），有时包括董事和其他为企业提供服务的人员在内的一种合同选择权，允许员工在将来一定期限内以特定价格购买公司一定数量的普通股股票。”^② 以上报告均没有特别定义跨国股票期权，但一般认为，当该期权具有跨国因素时即为跨国雇员股票期权，跨国因素包括：期权的买方或卖方至少有一方是外国居民，或者授予本国雇员期权以购买外国关联企业的股票，或者赠与、授权、行权和转让出售的某一阶段在外国进行等。雇员股票期权中的跨国因素增加了期权所得征税的复杂性。

雇员股票期权具有以下特征，其一，雇员股票期权中的买方一般是雇员，卖方可以是雇主，关联企业，或者中介企业，如信托等；其二，由于雇员股票期权通常授予企业员工以激励其工作业绩，因此在行权以前，雇员股票期权通常不可转让；其三，为鼓励员工持股，各国对发行雇员股票期权的企业和获得期权的个人有诸多税收优惠政策，但与此同时雇员股票

^① OECD. The Taxation of Employee Stock Options [EB/OL].

<http://browse.oecdbookshop.org/oecd/pdfs/product/2305071e.pdf>, 2013-08-31.

^② James.M. Bickley. Employee Stock Options: Tax Treatment and Tax Issues [EB/OL].

<http://www.fas.org/sgp/crs/misc/RL31458.pdf>, 2012-06-15.

期权也必须满足法律规定的诸多限制性条件，在所有限制性条件满足之前，雇员不得行权，或者可以行权但不享受规定的优惠税收政策。例如，雇员股票在期权赠与日和行权日之间通常会有一定时间间隔，美国国内收入法案要求雇员在获赠期权二年之内，行权获得股票一年之内不得转让股票，未满足该期限则不享受税收优惠待遇。^①

二、跨国雇员股票期权的价值、功能及分类

理论上而言，跨国雇员股票期权的价值可以采用不同的估值公式在期权生命周期的任何时点计算。但是税法上计算股票期权的价值不同于经济学意义上的确定期权的价值，因为经济学上采用固定的公式，在考虑不同的参数以后计算出期权的估计市场价值，而税法意义上的期权价值是在期权的某一阶段行权根据相关税法的规定计算受益人的所得，并据此征税。

雇员股票期权属于认购期权，其获利方式是预期股价上涨。只要行权时股票的市场价高于行权价格，行权时市场价与行权价之间的差额即为对雇员对企业所提供的服务的酬劳或者奖励。如果行权时股票的市场价低于行权价，则雇员可以选择不行权，股票期权也就失去了其设立的目的。雇员获得的股票期权一般来自企业的无偿赠与，^②但如果雇员想因期权获利，则必须勤勉尽职，促进公司股价的上涨。对于跨国公司而言，跨国人事监管成本较高，跨国雇员股票期权的设计不仅达到激励员工和挽留人才的目的，也在一定程度上降低了公司制下的委托——代理成本。

跨国雇员股票期权计划作为一种激励制度与方法，其本身是同质的，只是具体制度设计的差异。如根据激励目的的不同，可分为补偿型和非补偿型（compensation and non-compensation）股票期权；根据期权计划条款是否确定，可分为确定型和不确定型（non-variable or fixed and variable）股票期权计划。^③美国的股票期权计划同激励的目的和税收政策密切相关，从而形成了法定股票期权和非法定股票期权的分类。

^① I.R.C. § 422(a)(2) (1981); I.R.C. § 423(a)(2).

^② 聂皖生.股票期权计划-理论、方案与实务[M].上海:上海交通大学出版社,2007:13.

^③ 聂皖生.股票期权计划-理论、方案与实务[M].上海:上海交通大学出版社,2007:13-14.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库